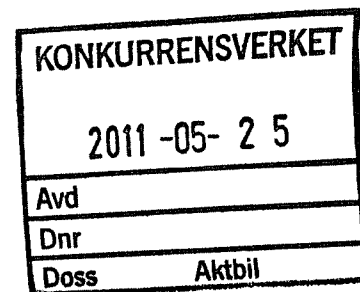




FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Sofia Friman Olin

DOM
2011-05-23
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 4116--4117-11 E

**SÖKANDE**

Olles Taxi AB, 556481-8440
 Ponnygatan 3
 272 37 Simrishamn

MOTPARTER

1. Tomelilla kommun
 Gustafs Torg 16
 273 80 Tomelilla

2. Sjöbo kommun
 275 80 Sjöbo

Ombud för 2: Eva-Lena Persson
 Tomelilla kommun

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU, i dess lydelse efter den 15 juli 2010

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Tomelilla kommun genomför i administrativ samverkan med Sjöbo kommun en upphandling gällande skolskjutsar för särskoleelever till Sjöbo och Tomelilla kommun. Upphandlingen sker enligt bestämmelserna för förenklat förfarande enligt LOU och det anbud som har lägsta pris kommer att antas. Av förfrågningsunderlaget framgår att anbud lämnas för ett eller flera och sammanlagt sex olika trafikpaket. Kommunerna har i tilldelningsbeslut den 12 april 2011 meddelat att avtal kommer att tecknas med Österlenbuss i uppdrag 1, Färs Taxi HB Sjöbo i uppdrag 2 och 3, Sydbuss AB i uppdrag 4 samt Taxibil Syd i Ystad AB i uppdrag 5 och 6.

Olles Taxi AB har ansökt om överprövning och yrkat att anbudet från Taxibil Syd i Ystad AB ska uteslutas och anför bl.a. följande. Taxibil Syd i Ystads AB:s anbud uppfyller inte kvalificeringskravet uttryckt i anbudsunderlagets punkt 3 när det gäller finansiell och ekonomisk ställning. Detta bolag har kreditvärdighet 1 av 5, där 1 är högsta risk och 5 är lägsta risk, och bör uteslutas från upphandlingen på grund av sin dåliga kreditvärdighet.

Tomelilla och Sjöbo kommun (kommunerna) anser att förvaltningsrätten ska avslå ansökan och anför i huvudsak följande. En upphandlande myndighet kan i sitt förfrågningsunderlag ställa krav på ekonomisk och finansiell styrka innebärande att anbudslämnaren ska uppfylla ett visst betyg hos t.ex. upplysningscentralen eller liknande. Kraven får inte användas i diskriminerande syfte. I aktuell upphandling har kommunerna inte ställt upp något specifikt krav på ekonomisk och finansiell styrka. I förfrågningsunderlaget anges att anbudsgivare kan komma att uteslutas. Detta innebär inte att kommunen är skyldig att utesluta en leverantör. Enligt kommunernas bedömning kommer Taxibil Syd AB att klara att leverera tjänsten i enlighet med de krav som ställts upp i förfrågningsunderlaget.

DOMSKÄL

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

En upphandlande myndighet får enligt 11 kap. 2 § LOU ställa krav på en lägsta nivå för anbudsgivares ekonomiska kapacitet. De lägsta nivåerna för den kapacitet som krävs för ett visst kontrakt ska ha samband med kontraktsföremålet och stå i proportion till detta. I 7 § i samma kapitel anges vad bevis på en leverantörs ekonomiska kapacitet kan utgöras av. Enligt 11 kap. 8 § LOU ska den upphandlande myndigheten i annonsen om upphandling eller i inbjudan att lämna anbud ange vilken eller vilka av de i 7 § nämnda handlingarna och uppgifterna som ska visas upp samt vilka andra handlingar som ska uppvisas.

Av 16 kap. 1 § och 5 § LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att rätten prövar endast de omständigheter sökanden har åberopat.

I aktuellt förfrågningsunderlag anges under punkten 3, kvalificeringskrav, följande.

3.1.1 Finansiell och ekonomisk ställning

”Anbudsgivare **skall** uteslutas från deltagande i upphandling om någon av de situationer som anges i kap 10:1 LOU föreligger. Anbudsgivare **kan** uteslutas från deltagande i upphandling om någon av de situationer som anges i kap 10:2-3 LOU eller 15:13. Upphandlande myndigheter inhämtar

själv uppgifter om bl.a. skatter och sociala avgifter från Skatteverket och Kronofogdemyndigheten.

(...)

Upphandlande myndighet kan vid behov komma att själv kontrollera anbudsgivarens ekonomiska stabilitet genom kreditupplysningsföretag eller att begära in årsredovisning. För nystartade företag kan upphandlande myndighet komma att begära in verksamhetsplan, budget för verksamheten eller liknande.

Anbudsgivare som bedöms vara i ej godtagbar riskklass eller ha låg kreditvärdighet kan komma att uteslutas om inte anbudsgivaren lämnar en godtagbar förklaring till varför man hamnat i denna riskklass.

(...)”

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Krav från upphandlande myndighet att anbudsgivare ska uppnå viss ekonomisk stabilitet eller ställning ställs typiskt sett i syfte att säkerställa leverans under hela avtalstiden och utgör utpräglade kvalifikationskrav. Att ställa sådana krav är också förenlighet med principen om proportionalitet. Av ordalydelsen i aktuell punkt i förfrågningsunderlaget följer inte annat än att kommunerna ställt krav på att anbudsgivaren ska ha en godtagbar finansiell och ekonomisk ställning. Förvaltningsrätten noterar att om en brist i detta hänseende inte skulle kunna föranleda att anbudet utesluts från utvärdering skulle det vara meningslöst att ställa sådant krav. Förvaltningsrätten finner därför att Olles Taxi AB i och för sig haft fog för att uppfatta att anbud som brister avseende finansiell och ekonomisk ställning skulle komma att inte gå vidare till utvärdering. Frågan blir därefter om Olles Taxi AB förmått visa att vinnande anbud inte uppfyller kraven i punkten 3.1.1. Bolaget har härvid gjort gällande att Taxibil Syd i Ystad AB har sämsta kreditvärdighet enligt UC:s företags- och riskupplysning.

I förfrågningsunderlaget anges inte någon lägsta nivå för den kapacitet som krävs för kontraktet eller på vilket sätt och med åberopande av vilka handlingar eller dokument anbudsgivaren ska visa sin ställning i finansiellt och ekonomiskt avseende. Kommunerna har anfört att man gjort bedömningen

att Taxibil Syd AB kommer att klara att genomföra uppdraget. Förvaltningsrätten finner att vad Olles Taxi AB anfört i målet inte visar att så inte skulle vara fallet. Bolaget har därmed inte visat att Taxibil Syd AB brister i uppfyllandet av aktuellt krav på sådant sätt att anbudet inte skulle ha utvärderats. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1B LOU)



Jan Bratt